✠

POR

LOS HEREDEROS de Marcos, y Christoual Fucar hermanos, Tesoreros de los Maestrazgos.

CON

Don Pedro Mesia de Chaues Cauallero de la Orden de Calatraua.



IENE Este negocio al Consejo, de pedimiento de don Pedro, por via de fuerça, pretendiendo la haze el Nuncio de su Santidad, en conocer y proceder contra el en vna causa, sobre si ha de pagar, ò no, los diezmos de sus bienes patrimoniales; y en no remitirla a vn juez Conseruador elegido por don Pedro, despues de estar pendiente ante el Nuncio.

Los Fucares pretenden, que el Nuncio no haze fuerça, y que se le ha de remitir el negocio.

El Nuncio procede en esta causa (como lo ha hecho y haze cada dia en otras muchas desta calidad) en virtud de vn Breue del Papa Clemente VIII. despachado sub annulo Piscatoris, en 17. de Iunio del año

de 602. dirigido al Nuncio de España, sub nomine officij, a pedimiento del Estado Eclesiastico destos Reynos (en que entran los Obispos, y Prelados) con relacion de los muchos pleytos y encuentros que auia entre los Ordinarios, y los Caualleros de las Ordenes militares, sobre la paga de los diezmos de sus bienes patrimoniales: y ellos recusauan a los Obispos, y sus Prouisores, diziendo erã interessados en los diezmos, de que se seguian inconuenientes y daños a las Yglesias, y Prelacias; y para euitarlos dize su Santidad, que auoca en si el conocimiento de todas las causas presentes y futuras desta calidad, y las comete al Nuncio para que haga justicia a las partes, cuyo tenor es este.

Clemens Papa VIII. &c. Dilecto filio nostro, & Sedis Apostolicæ in Regnis Hispaniarum Nuncio.

Dilecte filij, Salutem & Apostolicam benedictionem. Exponi nobis nuper fecerunt dilecti filij vniuersitas cleri Regnorum Castellæ, & Legionis, quod cum ecclesiæ dictorum Regnorum, præcipuè in decimis ex fructibus terrarum à fidelibus oblatis fundatæ, & dotatæ sint, si illis aliqua via priuarentur sine dote remanerent, & diuinus deficeret cultus, ac dictarum ecclesiarum ministri, Episcopi, & Dignitates, Canonici, ac alij Beneficiati, vnde se sustentare possent non haberent, & quia quã plures milites militiarum sancti Iacobi de Spata, Alcantaræ, & Calatrauæ, prætextu priuilegiorum prædictis militijs concessorum à solutione dictarum decimarũ de suis bonis patrimonialibus se exemptos esse prætendunt lites, & causæ super his motæ iam sunt, & in posterum aliæ moueri possunt; & licet nos per alias nostras in simili forma breuis expeditas literas charissimo in Christo filio nostro Philippo Tertio Hispaniarum Regi Catholico facultatem amicabiliter concordandi lites,

& differentias inter personas Ecclesiasticas, & militares militiarum prædictarum concesserimus. Dicta tamẽ facultas non extenditur ad lites, & differentias super decimis ex bonis patrimonialibus prouenientibus. Sed dumtaxat super decimis ex commendis, vel alijs bonis intuitu ipsarum militiarum, prout in literis prædictis contineri dicitur. Cum autem sicut dicta expositio subiungebat, licet quidam venerabiles fratres Episcopi, & dilecti filij, eorum officiales in causis huiusmodi procedere voluerint, tamen milites prædicti, eo prætextu, quod ipsi Episcopi, seu officiales in decimis prædictis interesse habent, eos recusarunt, & recusant, & processum causarum huiusmodi impedire conantur. Propterea vniuersitas, & cleri Regnorum prædictorum asserentes expediens admodum fore causas huiusmodi, quam primum terminari, humiliter supplicari fecerunt, quatenus eis in præmissis de opportuno iuris remedio prouidere de benignitate Apostolica dignaremur. Nos igitur iustitiam vnicuiq; ministrari, ac disputationes huiusmodi super iurisdictione tollere volentes causam, & causas corã prædictis ordinarijs, ac alijs iudicibus pendẽtes ad nos harũ seriè aduocãdas earumq; statum, & merita præsentibus pro sufficienter expressis habentes, ac singulares personas vniuersitatis cleri prædicti à quibusuis, excommunicationis, suspensionis, & interdicti, alijsque Ecclesiasticis sententijs, censuris, & pœnis à iure, vel ab homine quauis occasione, vel causa latis, si quibus quomodolibet innodatæ existant ad effectum præsentium dumtaxat consequendum, harum seriæ absoluentes, & absolutas fore censentes, huiusmodi supplicationibus inclinati discretioni tuæ per præsentes committimus, & mandamus quatenus vocatis ad id qui fuerunt euocandi, causam, & causas, quam, & quas exponentes prædicti habeant, & mouent, habereque, & mouere volunt, & intendunt contra milites huiusmodi, illarumque

que singulares personas tam coniunctim, quã disiunctim, de & super decimis de bonis patrimonialibus, ac præcisa exemptione huiusmodi, rebusque alijs in actis causæ, & causarum huiusmodi latius deductis, & deducendis summariè, simpliciter, & de plano sola veritate facti inspecta auctoritate nostra audias, cognoscas, fineque debito termines, & decidas. Nos enim tibi dictos aduersarios, omnesque alios, quos opus fuerit, etiam per edictum publicũ constito, summariè, & extraiudicialiter de non tuto accessu citandi easque, ac quibus quando, & quoties opus fuerit etiam sub censuris Ecclesiasticis, & alijs etiam pecuniarijs pœnis arbitrio tuo imponendi inhibendi, dictosq; exponentes in possessione, vel quasi percipiendi huiusmodi decimas, etiam ex bonis prædictorum militum, prout iuris fuerit lite huiusmodi pendente, manutenendi, tuendi, & defendendi, cæteraque in præmissis, & circa necessaria, & opportuna faciendi, dicendi, gerẽdi, & exequẽdi plenam, & liberã Apostolica auctoritate cõcedimus facultatem. Non obstantibus fœlicis recordationis Bonifacij Papæ Octaui prædecessoris nostri de vna, & Concilij Generalis de duabus dictis, ac alijs constitutionibus, & ordinationibus Apostolicis, cæterisque contrarijs quibuscunque. Dat. Romæ apud Sanctum Marcum sub annulo piscatoris die xvij. Iunij. 1602. Pontificatus nostri anno vndecimo.

Este Breue se presentò por el Estado Eclesiastico ante el Nuncio, en cuya virtud conocio de los negocios desta calidad, que ante el se intentaron en los tres años que passaron hasta la muerte del Papa Clemente VIII. que le cõcedio; y lo mismo se prosiguio en los tiempos de todos los Põtifices sucessores hasta oy, sin disputa, ni contradicion alguna; conociendo destas causas en primera instancia, y sus sentencias se han executado, sin auerse jamas puesto duda por los Caua-

lleros

lleros de las Ordenes, ni por otra persona.

Agora pretende don Pedro Mesia de Chaues, que no puede conocer el Nuncio, por ser esta primera instancia, y que se ha de remitir al Conseruador elegido por el, para que le haga guardar el priuilegio que dize tener de no pagar diezmo de sus bienes, aunque sean patrimoniales. Y asimismo se tocò a la vista otro pũto, sobre si el dicho Breue auia espirado por muerte del Papa que le concedio.

Los Fucares satisfazen a ambos puntos, para que se declare que el Nuncio no haze fuerça, y se le remita la causa.

En quanto a lo primero, aũque no es dubitable poder su Santidad derogar el Concilio, cap. significasti 4. de electio. ibi: *Cum omnia concilia per Romanæ Ecclesiæ auctoritatem & facta sint, & robur acceperint, & in eorum statutis Romani Pontificis patẽter excipiatur auctoritas:* & in eodem Concil. Trident. sess. 25. c. 21. ibi: *Declarãt ita decreta fuisse vt in eis, salua semper auctoritas Sedis Apostolicæ, & sit & esse intelligatur.* Adeò que es resolucion assentada, que siempre que el Papa rescribit contra Concilium Tridentinum censetur derogare, absque eo quod opus sit specifica derogatione, vt multis decisionibus & auctoritatibus resoluit Nicol. Garc. de benef. 1. tom. 4. p. c. 5. nu. 30. cũ seqq. maxime en materia de auocar causas espirituales, y cometellas a vno, o a otro, pues la juridiciõ de los Ordinarios la dio la Sede Apostolica, quedando siempre en ella la mayor potestad para poder auocar, o cometer, como le pareciesse, cap. dudum, ibi: *Nihilominus apud nos semper remansit maior*, de præbend. lib. 6.

Tamen el dicho Breue no es contra el Concilio, sino conforme à el, porque el mismo texto de la session 24. ca. 20. incip. *Causæ omnes*, quita la duda, pues auiẽ-

do puesto por regla al principio, *Causæ omnes ad forum Ecclesiasticum quomodolibet pertinentes in prima instantia, coram Ordinarijs locorum, dumtaxat cognoscantur,* pone despues vna excepcion de dos casos: y el vno es el nuestro, dicens: *Ab his excipiantur causæ, quæ iuxta canonicas sanctiones apud Sedem Apostolicam sunt tractandæ* (sequitur & facit) *vel quas ex vrgenti, rationabilique causa iudicauerit Summus Romanus Pontifex per speciale rescriptum signaturæ Sanctitatis suæ manu propria subscribendum committere, aut auocare.* Estas dos calidades concurren puntualmente en el dicho Breue, pues en quanto a la primera su Santidad tuuo por justas y vrgẽtes las causas que en el dize, y por ellas auocò en si este genero de negocios, y lo cometio a quien fue seruido: y no se puede dudar de la justificacion de las causas, pues seria juzgar al juez, y de hijos de la Iglesia passar a censores, contra *cap. Imperator filius est nõ præsul Ecclesiæ*, 96. distin. Y concurre ansimismo la segunda calidad del Concilio, de auerse dado esta comission *per speciale rescriptũ Sanctitatis suæ manu propria subscriptum*, como lo significan las palabras: *Datum Romæ, &c sub annulo Piscatoris*, y con el sello anular, que es la subscripcion de su Santidad, que no firma, sino sella estos despachos con el anillo de la efigie de Sã Pedro pescando, que siempre tiene consigo; y esta es la subscripcion Pontifical, como està declarado por el motu proprio de la Santidad de Gregorio XIII. del año de 1574. puesto en el primer Bulario, pag. 1220. incipit ad Romani, dõde pone el mismo texto del Cõcilio, y declarando aquellas palabras: *Per speciale rescriptum signaturæ Sanctitatis suæ manu propria subscribendum*, dize: *Literæ quoque in forma breuis annulo Piscatoris munitæ, nõ minoris sunt efficatiæ & auctoritatis quã rescripta signaturæ Romanæ Pontificis eius manu*

pro-

propria subscripta. Y en terminos lo dize y funda Marquesan. de cõmisson. 2. par. sub tit. de cõmis. auocationis causar. §. 1. nu. 142. & 143. dõde testifica del estilo de firmar su Santidad cum annulo Piscatoris, y q̃ lo guarda siempre en su poder, y que con el Breue sub annulo Piscatoris, se satisfaze al Concilio en quanto pide, para auocar causas de los Ordinarios, y cometellas a otro, que el Breue estè manu Pontificis subscripto, y da muchas razones dello. Y la ley subsignatum, in principio, de verbor. signif. dixo: *Subsignatum dicitur quod ab aliquo subscriptum est,* consonat l. si nõ subscripsisti 15. C. de administratio tutor. vbi Imperator vtitur verbis *subscripsisti & signasti:* pro eadem re, notant Alciat. & Rebu. in eadem l. subsignatum: y quan antigua cosa sea firmar los Principes sellando con el anillo, lo muestra la ley signationis annulus 74. de verbor. signif. & in sacris literis Ester. c. 8. ibi: *Signantes literas annulo meo.*

Concurre mas auer sido este Breue vsado y praticado en el Tribunal del Nuncio desde su concession, que ha mas de veinte y tres años, que bastan para interpretar y assentar qualesquier rescriptos, vulgata l. si de interpretatione, & l. minime, ff. de legib. Porque quantoquiera que la costũbre para otros efetos aya de ser prescripta por el tiempo conueniente a la materia, c. fin. de consuetudine; esto no procede en la interpretatiua, que bastan diez años, vt multis comprobat Molina lib. 2. c. 6. nu. 57.

Imo verò que el dicho Breue fue fauorable a los Caualleros de las Ordenes militares, y mucho mas a los Obispos (cuya es la primera instancia) y ellos mismos como parte principal del clero destos Reynos lo pidieron, pues aliàs sino huuiera el dicho Breue, venian a ser los Ordinarios juezes en los diezmos en que son tan interessados, pues para la cobrãça de diezmos son

juezes

juezes priuatiuos etiam contra quoscumque Religiosos, o exemptos: texto claro in cap. 2. §. Diœcesani, de decim. lib. 6. ibi: *Diœcesani verò parrochialium Ecclesiarum ad requisitionem restorum earundẽ de ipsis Religiosis super decimis, quæ ad ipsas spectauerunt Ecclesias exhibeant iustitiæ complementum*: y alli lo notan todos, y lo mismo el dicho Breue de Clemẽte VIII. que dize conociã destas causas decimales los Ordinarios, y los recusauan los Caualleros de las Ordenes militares; por tenerlos por interessados en los diezmos, y cõ esto se dilatauan los pleytos, y vnas y otras partes se quexauan, que fue vna de las causas de concederse el Breue; ibi: *Licet quidam venerabiles fratres Episcopi, & dilecti filij, & eorũ officiales, in causis huiusmodi procedere voluerint, tamẽ milites prædicti, eo prætextu, quod ipsi Episcopi, & officiales in decimis prædictis interesse habent, eos recusarunt & recusant, & processus causarum impedire conatur*. Vnde, pues el dicho Breue librò los caualleros de litigar ante los Ordinarios, a quien ellos tenian por sospechosos, como interessados: y assimismo los Ordinarios tuuieron por conueniente a sus dignidades, que estas causas corriessen por otra mano, para euitar recusaciones, y dilaciones de los pleytos, viene a ser fauorable a todos, y assi se ha tenido por conueniente el vso que del ha auido desde que se concedio.

Y assi por todas vias queda justificado el procedimiẽto del Nuncio, y no ser el Breue contrario, sino cõforme al Concilio Tridentino.

No obsta la duda que se mouio a la vista, sobre si el dicho Breue auia espirado por la muerte del Nuncio que entonces era, ò por la del Papa Clemente que le concedio. Porque en quanto al Nuncio, es claro que dura en todos, pues se dirigio al Oficio, absque nomi-

ne personæ, texto vulgar in cap. quoniam Abbas, de officio delegati. Y en materia general de tracto sucessiuo, no ay duda auer passado a todos los sucessores. Y la misma certeza tiene en quanto a auer muerto el Papa Clemente el año de 605. que son tres años despues de venido el Breue, y vsadose del en muchos negocios: porque la regla de que las comissiones de justicia (como esta lo es) espiran morte mandantis re integra, cap. relatum, de offic. delegat. (demas de estar remediada por la regla 10. de Cancelaria) no procede quando el Delegado començò a vsar de la juridicion en vida del delegante: y assi lo dize el mismo capitulo relatum, & cap. licet vndique, eodem titul. ibi: *Si vero ante mortem illius iurisdictione vti cœperit*: y mejor el capit. si delegatus 7. eodem titul. lib. 6. ibi: *Commissum tibi negotium cum tamen illo viuente iurisdictione vti cœperis poteris definire*, cap. penult. & cap. si à subdelegato, eodem titul. & lib. ibi: *Quod antequã per eum, vel per ipsum delegatum in aliquo processum fuisset, delegans fuerat vniuersæ carnis viam ingressus.*

Y esto mismo procede llanamente, quando en vna sola comission se comete indefinite vn genero de causas, quo casu basta, que en vida del delegante, se vse de la juridicion en vna, para quedar perpetuada en todas, como lo dizen los textos alegados, que començando a vsar de la juridicion en vida del delegante, no se acaba con su muerte, pues siendo dada en vn rescripto, es vna misma e indiuidua para todo lo que comprehende. l. possideri. ff. de acquiren. posses. Innocent. in cap. dilecti, de religios. domib. Bart. in l. si quis diuturno, 2. notabili, ff. si seruitus vendicet. Y por estas razones, y otras muchas, lo resuelue Tomas Sanchez de matrim. lib. 8. disput. 28. num. 27. ibi: *Quia*

C *tunc*

tunc censetur vnica commissio facta, ac proinde cum iudex incipit eá vti in quauis causa censetur iam incepisse, vti sua iurisdictione delegata , nec res esse integra, quoad omnes causas sibi commissas.

Y no ay que hazer caso de la competencia del Cōseruador, pues auiendo su Santidad auocado en si estas causas, y cometidolas a su Nūcio, quedò inhibido el Conseruador, y otro qualquier inferior, cap. vt nostrum, vbi omnes de appellationib.

Y el dezir que el Nuncio haze fuerça en no otorgar la apelacion del auto, en que mandò, que las partes diessen informacion sobre la manutencion pedida ante el, reincide en la misma pretension, de que no puede proceder. A que queda satisfecho, pues en lo demas està claro, que el auto de prueua, (y mas sobre el interim) es interlocutorio, y no trae grauamen irreparable, per appellationem à diffinitiua, y por el consiguiēte no se puede apelar ex Concilio Trident. ses. 24. cap. 20. vers. *Ab interlocutoria* ; y mucho menos traerse por via de fuerça ; por estar prohibido por la ley del Reyno 37. tit. 5. lib. 2. Recop.

De todo lo dicho se concluye, que el Nuncio no haze fuerça en conocer, y proceder en este negocio, y que se le deue remitir. Sub censura, &c.

Liz.do Viscaino [?]

para el pleito, sino para recebir, y cobrar los dos fardos sobre que se litiga, fue requerido *Congruo tempore*: pues si se le pagara hasta los dos dias immediatos a la publicacion; fuera paga legitima, y que no pudiera dezir contra ella por razon dela vaxa dela moneda, y pregmatica: luego el ofrecimiento, e interpolacion que dentro del dicho termino se le hizo; fue *Congruo tempore*: y en 15. del dicho mes, que fue dentro del dicho termino, por no auer respondido, le fue acusada la rebeldia, con que fue visto tacitamente escusar, y no querer recebir el dinero; y el mismo dia se hizo requerimiento extrajudicial por el dicho Antonio de Fonseca a Guillermo Parque tiene poder especial, que està en el processo, y en virtud del reciuio el vn fardo: y notificandole el requerimiento, expressamente respondio, que no queria recebir la dicha cantidad; porque pretendia cobrar plata, estando juzgado por v.md. por sentencia, que cumple Antonio de Fonseca, y compañia en bellon, segun, y como vendio la mitad del dicho fardo: de forma, que ni por razon del tiempo en q̃ se le ofrecio la paga, ni por razon dela especie dela moneda, ni por razon de no tener poder, y no ser parte legitima pudo dexar de obrar su efecto la dicha interpolacion, y ofrecimiento judicial, y extrajudicial. y entrala disposicion de la *l. quidem 72. ff. de solutio. ibi; Etenim non est æquum teneri pecunia amissa, quia non teneretur si creditor accipere voluisset, quare pro solutio id in quo accipiendo morum fecit oportet esse.* El qual texto prueua, que basta solo el ofrecimiento quando no tuvo el acreedor justa causa de escusar el recibo para en quanto a que corra el riesgo, y quiebra dela moneda por su quenta. y assi lo entendio *Fachineo controuersiarum iuris lib. 2. cap. 42. in fine.* Con que esperamos se ha de proueer en fauor del dicho Antonio de Fonseca, y compañia. Saluo, &c. Dado en Cadiz a 6. de Otubre de 1642.

Dor. Rodriguez Millan